POR
EL OBISPO
DEAN Y CABILDO
de la Santa Ygleſia de Cordoua,

como adminiſtradores de las rentas decimales de aquel Obiſpado, y Anton Ximenez de Herrera, y Chriſtoual Muñoz de Baena, arrendadores de los diezmos de la Parrochia del Saluador de la dicha ciudad.

CONTRA

El Marques de Priego, y don Gõçalo de Cordoua y Aguilar, reſidente en la villa de Montilla.



Impreſſo en Granada, por Pedro de Boliuar, en la calle del Agua.

Año de M.DC.XX.

POR

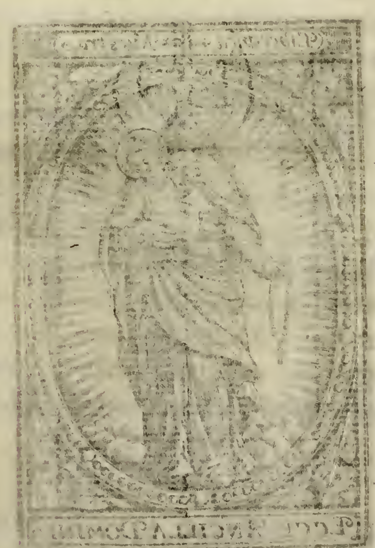
EL OBISPO

DEAN Y CABILDO

de la Santa Yglesia de Cordoua, como administradores de las rentas decimales de aquel Obispado, y Anton Ximenez de Herrera, y Christoual Muñoz de Baena, arrendadores de los diezmos de la Parrochia del Saluador de la dicha ciudad.

CONTRA

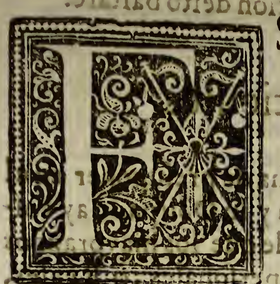
El Marques de Priego, y don Gonçalo de Cordoua y Aguilar, residente en la villa de Montilla.



Impresso en Granada, por Pedro de Bolibar, en la calle del Agua.

Año de M.DC.X.

IHS.


Ste pleyto se à traydo por via de fuerça, a pedimiento, y por querella que la parte del dicho Marques dio, de el Prouisor de la dicha ciudad de Cordoua: y en la Sala se hizo relacion, de que viene sobre tres articulos; en q̃ pretende el Marques, que el dicho Prouisor haze fuerça.

EL Primero, en proceder estando por su parte recusado, sin nombrar ante todas cosas, arbitros que determinen, si las causas de la dicha recusacion son justas.

EL Segundo, en auerle denegado el mandamiento compulsorio, que pidio para sacar del archiuo del dicho Marques vn traslado de el preuilegio y Bulas Apostolicas que dize tiene, por donde le pertenecẽ los diezmos de la dicha villa de Montilla, y otros lugares de su estado.

EL Tercero, en auer mandado embargar y depositar en la villa de la Rambla, el diezmo sobre que es este pleyto, sin consentir q̃ se entregue al dicho Marques.

Pero en hecho de verdad, la querella de el dicho Marques no comprehende el primero y segundo articulo, ni trata dellos, directè, ni indirectè, sino de solo el tercero: y assi no se puede determinar mas que sobre el. Y para que V.m. se satisfaga de esta verdad, se sirua de mandar ver la dicha querella; porque no se leyò en la Sala.

Y aunque respeto de esto pudieramos escusar el hablar y cansar a V.m. sobre los dichos articulos, primero y segundo, pues no ay que juzgar en razon de ellos, ex abundanti. Y para que se vea, que assi en ellos, como en el tercero, la pretension del Marques

no

no tiene fundamento, diremos, aunque pertransenã lo que para hazer demonstracion desto bastare.

Primus Articulus.

PARA este articulo se ha de presuponer en el hecho, que en Cordoua y su Obispado ay costumbre inmemorial, de que los mayorazgos paguen los diezmos, ora sean personales, o Reales, seu prædiales, en la Parrochia donde estan las casas principales de los dichos mayorazgos: y en quanto a esto se deue estar a la costumbre, cap. cum sint homines, cap. ad Apostolicæ, vbi Abb. & alij de decim. Cardinal. in cap. vltim. ad finem de Parroch. Rebuf. in tract. de decim. quæst. 13. num. 47. & 48. Alexãd. Moneta in eod. tract. c. 5. q. 4. concl. 5. n. 97. Couarr. lib. 1. variar. c. 17. n. 8.

Y en conformidad de la dicha costumbre, los dichos Anton Ximenez de Herrera, y Christoual Muñoz de Baena, como arrendadorres de los diezmos de la dicha Parrochia del Saluador de la ciudad de Cordoua, por tener en ella el dicho don Gonçalo de Cordoua las casas principales de su mayorazgo, pidieron ante el dicho Prouisor, le mandasse que les pagasse el diezmo que les deuia de los frutos del año passado de 619. Y auiendolo mandado se fue defendiendo, con que se los pedia el dicho Marques, y ofrecio depositarlos: y el Marques se opuso al pleyto por su interes, contestando el pedimiento y demanda de los dezmeros, y alegando pertenecerle a el, y no a ellos el dicho diezmo, sin tratar por entõces de recusar al dicho Prouisor: y recusole despues a el y a todos los Abogados de sesenta leguas en contorno, exceptuando algunos, pero todos legos: y pidio se nombrassen arbitros, que conociessen de la dicha recusacion: y la causa en que la fundã, es dezir, que el Prouisor, por ser vno de los administradores dẽ las

rentas decimales, es interessado en este pleyto, y no puede conocer del, y el Prouisor sin hazer caso de la dicha recusacion ha ydo procediendo en la causa, lo qual puede hazer licitamẽte por dos razones.

La primera es, que aunque oy de de derecho de el Reyno se pueden recusar los juezes seglares inferiores en qualquier tiempo, y en qualquier parte y estado del pleyto, ex l. 1. & 2. tit. 16. lib. 4. recop. de iure autem canonico iudices Ecclesiastici ante litis contestationem debent recusari, nec admittitur si postea fiat, cap. inter monasterium de re iudic. ibi: *quas etiam tanquam dilatorias ante litis ingressum opponere debuissent, quibus coram delegatis eisdem subeundo iuditium renunciasse videntur*, & cap. cum speciali 61. & ibi glo. & omnes de appellation. glos. verbo, *protestate*, in c. pastoralis de exception. ibi: *vt si uellit proponere exceptionem recusationis, illam primo debet opponere, & super illa tantum procedere*, Couarr. in pract. cap. 26. num. 2. Gregor. in l. 22. glos. 3. verbo, *ante que el pleyto*, tit. 4. part. 3. ibi: *& adde quod si ante litem contestatam consensisset in iudicem expresse, vel tacite, non posset eum recusare, &c.* Rebuff. 3 tom. ad leges Galicas, tit. seu tractat. de recusatione, artic. 1. glos. 2. num. 1. Marchesanus in tract. de cõmissionibus, 2. par. cap. 5. num. 38. & 39. vbi ait, quod si opponantur aliquæ exceptiones, & omittatur exceptio suspitionis, & recusatio non poterit amplius opponi, quia per omissionem illius videtur renuntiatum simili exceptioni, & prædixerant Innocent. in dict. cap. inter monasterium, num. 1. & 2. de re iudic. Bal. in l. quidam consulebant, num. 6. ff. eod. tit. Misingerius obseruatione 59. cẽtu. 4. Andr. Gail. obseruatione 38. num. 11. cum alijs, Rota decis. 2. num. 1. & 2. par. 2. sacri palatij, & nouissimè Ceuallos in tract. de cognitione per viam violentiæ, 2. p. quæst. 14. num. 25. Donde concluye, que no oponiẽdose la recusacion en los Tribunales Ecclesiasticos, antes de la contestacion, pueden los juezes proseguir en la causa, sin satisfazer a la recusacion, ni cometer fuerça.

Y lo

Y lo mismo està determinado por derecho ciuil, y leyes de partida, vt videre est in l. apertissimi, C. de iudi. ibi: *apertissimi iuris est licere litigatoribus iudices delegatos antequã lis inchoetur recusare*, & ibi: *licet ei qui suspectum iudicem putat antequam lis incohetur eum recusare, &c.* dict. l. 22. tit. 4. par. 3. ibi: *que le pueden desechar ante que el pleyto sea començado por demanda, e por respuesta*, l. fin. tit. 10. ead. par. ibi: *Otrosi dezimos, que despues que el pleyto es començado por demanda, e por respuesta delante del juzgador, non puede ninguna de las partes desechar aquel juez por sospechoso que le ayan, ni por otra razon.*

Y solo se limita esta regla en dos casos. El primero es, quando sobreuiene nueua causa, lite iam contestata, vt in cap. pastoralis de exception. & in cap. insinuante de offic. delega. El segundo, quando etsi causa præcedebat contestationem, nondum tamen in notitiam recusantis venerat, vt in dict. cap. pastoralis de exceptio. & explicant. Grego. & Couarr. vbi supra: pero ninguno dellos cõcurre en el deste pleyto, porque el Marques no ignoraua la causa en que à querido fundar su recusacion, ni sobreuino de nueuo: y assi no deuio el Prouisor admitirla, ni ha de surtir mas efecto, que si no se vuiera interpuesto; paria enim sunt non fieri, vel nulliter, aut inutiliter fieri, l. quoties, & ibi Ias. ff. qui satisdare cogan. Paul. cons. 73. num. 2. circa finem, volum. 1. Natta cons. 404. n. 54. Surd. cons. 136. n. 35.

La segunda razon es, porque la causa de la dicha recusacion es notoriamente friuola, supuesto que no tiene mas justificacion, que dezir es interessado el el Prouisor, por ser vno de los administradores de las dichas rẽtas decimales, in quo fallitur Marchio, porque el Prouisor, ni tiene parte, ni interes alguno en los diezmos, ni hazen el y los demas administradores, mas que disponer, y gouernar extrajudicialmente las cosas tocantes a las dichas rentas decimales, para que en ellas, y en su cobrança, y distribuciõ aya el cuydado y rectitud que conuiene, & quando cau-

a recusationis apparet *friuola* & iniusta, non admittitur, nec suspendit iudicium principale, dict. cap. inter monasterium, de re iudic. ibi: *tum quia causæ suspitionis in iure propositæ friuolæ videbãtur*: Frãcisc. Marc. decis. 727. num. 2. par. 1. & decis. 705. eod. num. par. 2. Felin. in cap. accedens el primero, num. 6. vt lite non contestata. Lappus allegat. 1. in principio. Marchesan. vbi supra, num. 17. Rota dict. decis. 2. num. 9. & apud Seraphin. decis. 532. num. 1. & decis. 897. num. 6. par. 1. De que resulta, que la apelacion que el Marques interpuso, de no admitir el Prouisor la dicha recusacion, y suspender el progresso deste pleyto tãbien es friuola, & potuit vicarius ea spręta adulteriora progredi, nam appellatio, & recusatio appari procedunt, & æquiparantur, cap. super de appellation. Lancelo. de attenta. tit. de attenta. post recusationem iudi. cap. 6. num. 8. par. 2. Marchesa. dict. c. 5. in 2. par. eiusdem capituli, num. 2. fol. mihi 518. & sicut iura inanem, atque minus legitimam recusationem repellunt, ita & eodem modo appellationibus friuolis non deferunt, cap. cum appellationibus friuolis de appellationi. in 6. & consequenter in hoc articulo nulla vis subsistit de qua Marchio pręcitatus rectè conqueri posit.

Secundus Articulus.

DE lo que el Marques se agrauia en este articulo, es vn acto negatiuo, de no auer querido el Prouisor darle mandamiento compulsorio para sacar vn traslado de su preuilegio, y quando en esto le vuiera hecho injusticia, no lo puede remediar la Chancilleria, mandandole dar el dicho compulsorio, porque virtualmente seria reuocar lo proueydo por el Ecclesiastico, y esto solo lo puede hazer su superior: y tampoco se le puede mandar que le otorgue la apelacion, que de la dicha denegacion in-

interpuso, por ser de auto interlocutorio, que no tiene fuerça de sentencia difinitiua, y poderse reparar en ella, vt in tertio articulo dicẽdũ erit, y no solo puede repararse en difinitiua, sino antes de ella, quando el Marques quisiere, porque està en su mano la producion, y presentacion de el preuilegio, de que quiere valerse, pues dize, que le tiene en su poder, immo tenetur illud originaliter exhibere, l. sancimus, C. de diuer. rescrip. l. 115. circa finem, tit. 18. part. 3. ibi: *E todo lo que diximos de los preuilegios, e de las cartas que deuen ser creydas en juyzio, se entiende, quando aquel que se quiere aprouechar de ellas, muestra la carta, o el preuilegio original, e non el traslado de ella, casi alguno quisiesse vsar en juyzio, para probar su intencion, de el traslado de alguna carta, o preuilegio, non deue ser creydo a menos de mostrar el original donde fue sacado.* Y en este caso, por ser tan importante y de derecho perpetuo, es mas necessario q̃ en otros, que el preuilegio original se presente, porque de su inspeccion ha de constar la fe que se le ha de dar, y la autoridad que tiene, y pidiẽdolo el Marques se le boluera luego, quedando vn tanto en los autos: y aunque es verdad, que si se presentasse traslado de el, podria la parte de el Obispo y Cabildo dezir contra el dicho traslado, y redarguille de falso, para obligarle a el Marques a que le comprueue, y exhiba el original, iuxta decisionem, d. l. 115. & l. 116. & 118. d. tit. 18. p. 3. es hazer pleytos, de pleytos, y ampliarlos, deuiendo restringirlos, ad text. in c. nonnulli 28. §. sunt, & alij de rescriptis.

Tertius Articulus.

AVNQVE el pleyto, en quanto a la fuerça viene a parar en este articulo: es el mas facil de los tres, & vt apertius expediatur præsuponendum est, triplicem esse sententiam, diffinitiuam, interlocutoriam simplicem, & interlocutoriã

ha

habentem vim diffinitiuæ, quæ mixta appellatur, l. 1. l. quod iussit, l. iudex postea cum alijs, ff. de re iudic. l. præses, l. post sententiam, l. fin. cum alijs, C. de sentent. & interlocution. omni. iudi. l. 2. & 3. & per totum titulum 22. par. 3. Rebuff. in d. l. quod iussit in præfact. n. 8.

Sententia diffinitiua est, iuditialis diffinitio controuersiæ finem imponens, dict. l. 1. l. iudex postea de re iudi. dict. l. 2. in fin. tit. 22. par. 3. Grauet. conf. 592. num. 35. Speculator, Archidia. & alij, quos refert & sequitur Rebuff. vbi supra, n. 3. & 9.

Interlocutoria simplex est, pronunciatio iudicis facta ad alicuius articuli expeditionem, seu illa quæ profertur inter principiu & finē causæ super his quæ incidunt, vel emergunt, vt ad notant Speculator, & Hostiens. relati a Rebuff. in dict. l. quod iussit, num. 81. cum duobus seqq. Maranta in Speculo aduocatorum, 6. p. titul. de sententia diffinitiua, & interlocutoria, n. 24. cum alijs seqq.

Interlocutoria mixta habens vim diffinitiuæ est illa quæ causam principalem non definit, sed vnam partem substantialem, nec toti causæ finem imponit, Rebuff. in dict. l. quod iussit à num. 42. & 1. tom. ad leges Galli. tit. seu tracta. de sentētijs executorial. in præfact. num. 5. Sigismun. Scacia in tract. de appellation. lib. 3. cap. 2. quæst. 17. limitatione 7. num. 41. 47. 48. 67. & 68. cum alijs Maranta plures conuocans vbi supra.

El auto de deposito no es sentencia difinitiua, por que no determina el derecho y causa principal, ni es interlocutoria, que tenga fuerça de difinitiua, por q̄ no difine articulo alguno, ni da, ni quita possession, ni propriedad, nec aliquid ponit in esse, quia depositarius custos simplex est, & in eum non transfertur dominium, nec possessio, sed vtrumque retinet dominus rei depositæ, l. 1. iuncta glos. ibi, verbo, *datum*, l. licet la primera, §. rei depositæ, ff. depositi: y de lo que sirue en este caso, es asegurar, y tener de manifiesto

fiesto el diezmo sobre que se litiga, y que no se entregue a ninguna de las partes, hasta que se declare a quien pertenece; y el litigio es justa causa, para embargar y depositar los bienes litigiosos, dict. Lex licet in princip. ibi: *nam tunc id fit cum aliqua res in controuersiam deducitur*, & in dict. §. rei depositæ, ibi: *id enim agitur ea depositione, vt neutrius possessioni id tempus procedat*; l. si vsusfructus, §. fin. cum l. sequenti, ff. de vsufructu. Y no pudo el Prouisor hazer cosa mas en fauor del Marques, que mandar depositar el dicho diezmo, pudiendo entregarlo a los arrendadores de la Yglesia, por tener, como tiene fundada su intencion en derecho, y en la costumbre que ay en aquel Obispado, de que los mayorazgos paguen el diezmo donde tienen sus casas principales.

Quo fit vt negari non posit quin sententia depositi superius mentionati, mere interlocutoria sit, y siendolo no se puede apelar de ella, nam licet olim de iure Canonico apellatio ab interlocutoria indistincte admittebatur, & si vim diffinitiuæ non haberet, cap. super eo. cap. ex parte cap. significauit cap. significantibus cum alijs de appellation. hodie ex dispositione tridentini, ses. 13. cap. 1. ad finem, & ses. 24. c. 20. de reformat. inter dicta est appellatio, nisi à diffinitiua, vel vim diffinitiuæ habente, & cuius grauamen per appelationem à diffinitiua reparari nequeat, & tradunt Dueñas regula 42. num. 10. & . 11. cum alijs Aceuedo in l. 3. tit. 18. num. 1. lib. 4. recop. & ita decisum fuit à Rota decis. 218. Sacri Palatij lib. 3. Scacia d. tract. de appellation. lib. 3. cap. 2. quæst. 17. limitat. 6. membro 3. num. 18. vers. sed sacrum, & limitat. 47. membro 1. num. 84. cũ seqq. quod etiã de iure regio decisum est in d. l. 3. tit. 18. lib. 4. recop.

Y en esta misma conformidad està dispuesto por la l. 37. tit. 5. lib. 2. recop. que no se traigan pleytos Eclesiasticos por via de fuerça de autos interlocutorios, saluo si fueren tales que tengan furça de difini-

ni-

nitiua, y que en ella no puedan repararse, & notat in terminis Ceuallos d.tract. de cognitione per viam violentiæ, 1.part.quæst.6.num.10. & 2.part.q.49.

Y aunque no ouiera esta ley se auia de declarar, que los Eclesiasticos, que no otorgã las apelaciones de autos interlocutorios, que no tienen fuerça difinitiua, y pueden repararse en ella, o por apelacion no hazen fuerça, nam cum ex tridentino in locis supra citatis huiusmodi appellationes omnino reijciãtur, nec iudices teneantur eis deferre, no se compadeciera, antes repugnara a la disposicion de el Concilio, y aun a la de todo el derecho mandar otorgar las dichas apelaciones, porque las fuerças en esta materia de apelacion se gouiernan por las reglas de los atentados, y estos no se dan en los casos que no se admiten las apelaciones, o si se admiten no tienen efeto suspensiuo, vt elegãter adnotat.Couarru. in pract.cap.23.num.7.ibi: *Constanter & vere asseueramus non tantum reuocationem attentatorum præter mittendam esse, quoties appellationi locus non sit, sed vbi appellatio iure admittitur quo ad effectum deuolutionis causæ ad iudicem superiorem, modo ea eppellatio non habeat effectum suspensionis, ex qua iurisdictio iudicis à quo appellatum est interim cesset, & suspendatur.*

Y estando, como estamos, en vno destos casos, porque de autos interlocutorios, como el deposito de q̃ se trata, no se admite apelacion, por no tener fuerça de difinitiua, y que el mismo juez que le proueyò, puede no solo en difinitiua, sino antes della reuocarle, ex dict.l.quod iussit, & ibi Rebuf. num. 25. de re iudic.cap. cum cesante de appellation. l. si quis ius iuran.§.fin.C.de reb.credi. no se puede dudar, sino que el Prouisor en no otorgar al Marques la que interpuso, hizo lo que deuia, y no cometio fuerça, y assi se ha de declarar: salua, &c.

ſentēcia, y que en ella no puedan repararſe, & notat in [illegible] Ceuallos d. tract. de cognitione per viam violentiæ, 1. part. quæſt. 6. num. 10. & 2. part. q. 49.

Y aunque no ouiera eſta ley ſe auia de declarar, que los Eccleſiaſticos, que no otorgā las apelaciones de autos interlocutorios, que no tienen fuerça difinitiua, y pueden repararſe en ella, o por apelacion no hazen fuerça, nam cum ex tridentino in locis ſupra citatis huiuſmodi appellationes omnino reijciātur, nec iudices teneantur eis deferre, no ſe compadeciera, antes repugnara a la diſpoſicion de el Concilio, y aun a la de todo el derecho mandar otorgar las dichas apelaciones, porque las fuerças en eſta materia de apelacion ſe gouiernan por las reglas de los atentados, y eſtos no ſe dan en los caſos que no ſe admiten las apelaciones, o ſi ſe admiten no tienen efeto ſuſpenſiuo, vt elegāter adnotat. Couarru. in pract. cap. 23. num. 7. ibi: *Conſtanter & vere aſſeuerandum tamen [illegible] attentatorum præter [illegible] [illegible] quoties appellatur [illegible], ſed vbi appellatio [illegible] admittitur quo [illegible] [illegible] [illegible] [illegible] appellatio [illegible] effectum ſuſpenſionis, ex qua iuriſdictio iudicis a quo [illegible] eſt [illegible] & ſuſpenditur.*

Y eſtando, como eſtamos, en vno deſtos caſos, porque de autos interlocutorios, como el depoſito de q̄ ſe trata, no ſe admite apelacion, por no tener fuerça de difinitiua, y que el miſmo juez que le proueyo, puede no ſolo en [illegible] ſino antes della reuocarlo, [illegible] d. l. quod [illegible], & ibi Rebuf. num. 27. & [illegible] cum [illegible] de appellation. [illegible] [illegible] de re iud. [illegible], no ſe puede dudar, y [illegible] que el [illegible] la que [illegible] [illegible] no cometio fuerça, [illegible] de declarar [illegible], &c.